



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO Y HUMANIDADES
ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

Análisis de la variación de prisión preventiva durante el estado en
emergencia sanitaria

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE:
ABOGADO

AUTORES:

Cárdenas Vásquez, Karen Ivonne (ORCID: 0000-0002-3814-3600)

Torres Gronerth, Rafael Reggis (ORCID: 0000-000-0244-5148)

ASESORA:

Mag. Arbulú Montoya, Miluska Judith Victoria ORCID: 0000-0001-7775-7501

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derechos Fundamentales

TARAPOTO – PERÚ

2021

DEDICATORIA

A los padres, por el enorme esfuerzo realizado durante la formación profesional, y ahora, a culminar los sueños de ¡ser Abogado!

AGRADECIMIENTO

A los asesores metodológico y temático por sus sabias enseñanzas y guía iluminada.

Al señor Juez del Segundo Juzgado de Investigación Preparatoria - Tarapoto de la Corte Superior de Justicia de San Martín, así como al Abogado especialista, por haber colaborado significativamente en la entrevista técnica-jurídica.

ÍNDICE DE CONTENIDOS

Carátula	
Dedicatoria	ii
Agradecimiento	iii
Índice de contenidos	iv
Resumen	v
Abstract	vi
I. INTRODUCCIÓN	7
II. MARCO TEÓRICO	9
III. METODOLOGÍA	14
3.1. Tipo y diseño de investigación	14
3.2. Categorías, Subcategorías y matriz de categorización	15
3.3. Escenario de estudio	16
3.4. Participantes	16
3.5. Técnicas e instrumentos de recolección de datos	16
3.6. Procedimiento	17
3.7. Rigor científico	18
3.8. Método de análisis de datos	20
3.9. Aspectos éticos	21
IV. RESULTADOS Y DISCUSIÓN	22
V. CONCLUSIONES	28
VI. RECOMENDACIONES	29
REFERENCIAS	30
ANEXOS	36

Resumen

En la presente investigación se planteó como objetivo explicar cómo la emergencia sanitaria incide en la variación de prisión preventiva como medida de coerción personal, para lo cual se empleó una investigación con enfoque cualitativo de tipo básica, mientras que el diseño fue la teoría tridimensional ya que analiza al Derecho desde un punto de vista dialéctico, a efecto de lograr la integración del hecho en valor dando origen a las normas. El escenario de investigación fue el Segundo Juzgado Penal de Investigación Preparatoria de San Martín Sede Tarapoto; y los participantes fueron funcionarios públicos responsables del órgano jurisdiccional examinado, y especialistas en materia penal y constitucional que ejercen el Derecho en el Distrito Judicial de San Martín. Entre los resultados obtenidos se destacó que se evidencia un cumplimiento parcial en lo que respecta al tema que investigado.

Asimismo, entre las conclusiones se evidenció que se cumple la defensa constitucional del derecho a la variación de la detención preventiva, pero aún no se ha logrado una óptima administración de justicia en este aspecto, a través de la observancia idónea de este derecho a través de una justa aplicación acorde a los estándares establecidos por la jurisdicción internacional y nacional. Adicionalmente se pudo evidenciar que la realidad de los hechos supera a la normativa y esto desequilibraría la parte axiológica, siendo esto lo que vincula con la teoría diseñada.

Palabras claves: variación de prisión preventiva, derecho a la vida y salud, debido proceso, principio de proporcionalidad.

Abstract

This research aimed to explain how the health emergency affects the variation of pre-trial detention as a measure of personal coercion, for which research was used with a qualitative approach of a basic type, while design was three-dimensional theory as it analyses law from a dialectical point of view, to achieve the integration of the fact in value giving rise to the rules. The investigation scenario was the Second Criminal Court of Preparatory Investigation of San Martín Sede Tarapoto; and the participants were public officials responsible for the court under review, and specialists in criminal and constitutional matters who practice law in the Judicial District of San Martín. Among the results obtained was that partial compliance with the subject under investigation was evident.

The conclusions also showed that the constitutional defence of the right to variation in pre-trial detention was fulfilled, but optimal administration of justice in this regard has not yet been achieved through the proper observance of this right through fair application in accordance with the standards established by international and national jurisdiction. In addition, it could be shown that the reality of the facts outweighs the regulations, and this would unbalance the axiological part, this being what links with the designed theory.

Keywords: variation of pre-trial detention, right to life and health, due process, principle of proportionality

I. INTRODUCCIÓN

El año 2020 trajo consigo cambios económicos y sociales que aún continúan, pero el problema común de la mayoría de los países es la presencia del nuevo virus dentro de su territorio, nos referimos al COVID-19), una enfermedad infecciosa causada por el coronavirus cuyo origen se dio en la ciudad de Wuhan de la República Popular de China en el mes de diciembre del año dos mil diecinueve. Para ello se han adoptado medidas a fin evitar la propagación y contagio de este, situación que pone en la mira a las cárceles como centro de contagio, más aún si nos enfocamos a los reos en cárcel, es decir, no sentenciados con condena de prisión efectiva impuesta por un juez a uno o varias personas que vienen siendo investigadas por la presunta comisión de un delito, esta medida cautelar protege los fines del proceso. En el nivel internacional, la CIDH recomienda adoptar medidas para enfrentar el hacinamiento de las unidades de privación de la libertad, por la grave crisis pandémica mundial con grave riesgo de expansión. En el ámbito nacional, ante el virus presentado, el Estado mediante Decreto Supremo N° 044-2020-PCM, de fecha 16 de marzo del 2020 declaró el estado de emergencia nacional por las graves circunstancias que afectan la vida de la nación a fin de disminuir los contagios; asimismo, ante el avance de los reos en cárcel contagiados por coronavirus, se promulgó el Decreto Legislativo N° 1513 de fecha 04 de junio del 2020, que establece las disposiciones de carácter excepcional para el deshacinamiento de establecimientos penitenciarios y centros juveniles, señalando que se puede otorgar el cese de la prisión de preventiva para delitos de menor peligrosidad e incluso propone la revisión de oficio de la prisión preventiva. Localmente, el problema radica que los jueces poco han realizado esa revisión de oficio en forma óptima, ya que se esperó que hayan contagiados en los centros penitenciarios para que a través del pedido de variación de prisión preventiva solo se implementen algunas medidas sanitarias, mas no significa que fueron declarados fundados aquellos requerimientos debido a requisitos de forma. Definida la realidad problemática y diseñado la formulación del problema, deriva destacar la importancia del tema a investigar, porque será útil como trabajo académico de consulta para los operadores de justicia, a fin apliquen

correctamente el DL 1513 y poder resolver acertadamente los casos de revisión de oficio de la prisión preventiva. El objetivo general de la tesis consiste en: Explicar de qué manera la emergencia sanitaria ha variado la aplicación de la prisión preventiva en los juzgados de investigación preparatoria de Tarapoto, año 2020; como objetivos específicos: Identificar las consecuencias de la inobservancia de las normas de emergencia sanitaria en la variación de prisión preventiva. Describir cómo la aplicación del derecho a la vida y a la salud incide en la variación de prisión preventiva. Identificar si el debido proceso incide en la variación de prisión preventiva. siendo tomados como referencia para aplicar la guía de entrevista. La justificación de la investigación examina los siguientes estamentos: La justificación social, que se plasma en el elevado índice de resoluciones judiciales que declaran infundado la solicitud de cesación de prisión preventiva, aun no estando condenados y de quienes se presumen su inocencia, por cuanto, se permitirá conocer si el juzgador viene aplicando bien la norma o no viene interpretando correctamente el Principio de Proporcionalidad y de Razonabilidad. La justificación teórica, que busca analizar la figura típica de la ley que regule la revisión de los casos de los presos preventivos, así como el debido proceso de este ante el estado de emergencia sanitaria, a efectos de determinar si la inobservancia del principio de proporcionalidad y debida motivación, inciden en la variación de la prisión preventiva. La justificación práctica, tiene como fin beneficiar al preso preventivo porque les permite dar seguridad jurídica con las garantías procesales de derecho. La justificación metodológica se ensaya aportar nuevos criterios que ayuden unificar procedimientos para la correcta evaluación respectiva. La investigación se planteó como hipótesis general: La emergencia sanitaria no influye directamente en la variación de prisión preventiva, en los procesos de revisión de oficio establecidos en el Decreto Legislativo 1513, llevados en los juzgados de investigación preparatoria de Tarapoto, 2020.

II. MARCO TEÓRICO

Comisión Interamericana de Derechos Humanos (2020) en su comunicado de prensa que lleva como título *“Urge a los Estados garantizar la salud y la integridad de las personas privadas de libertad y sus familias frente a la pandemia del COVID-19”*. Mediante la aplicación del método analítico respecto a la situación de los países miembros, recomienda adoptar medidas para enfrentar el hacinamiento de las unidades de privación de la libertad, incluida la reevaluación de los casos de prisión preventiva con el fin de identificar aquellos que pueden ser sustituidos por medidas alternativas a la privación de la libertad, dando prioridad a las poblaciones con mayor riesgo de salud frente a un eventual contagio (p.4). Piedra y Trelles (2020) Cuenca-Ecuador, en su artículo científico de revisión con enfoque cualitativo, explicativo, transversal y no experimental, titulado *“Ponderación de derechos, al momento de disponer medidas cautelares como la prisión preventiva, frente a la emergencia sanitaria por SARS-COV-2”* tuvo como objetivo principal determinar la situación que vulnera derechos fundamentales (p. 20). Esta causa, se fundamenta en el cometimiento del delito de incumplimiento de orden legítima de autoridad competente, cuya pena privativa de libertad es de uno a tres años, habiéndose reducido a 3 meses al acogerse al procedimiento abreviado, ahora, esta pena que quedó pena privativa de libertad mínima, pudo haberse considerado bajo otro mecanismo, teniendo en cuenta la crisis sanitaria, máxime que en el local penitenciario donde cumplía su pena, existen casos positivos SARS-CoV-2, de personal de guardia, y de otros reos. Por este motivo, el Estado ecuatoriano está en la obligación de emitir normas que conlleven a la protección adecuada de los derechos a la vida y salud de la población carcelaria, en consideración a la resolución 01-2020 denominada Pandemia y los Derechos Humanos en las Américas. Este estudio concluyó precisando que, el Estado del Ecuador debe incorporar a su ordenamiento jurídico leyes que favorezcan la reducción de la población privada de libertad, y el establecimiento de la prisión preventiva como un último recurso para la consecución de la pena, por encontrarse los reos en cárcel en peligro inminente, por el contagio masivo de COVID-19. Moreno, J. (2020) Lima-Perú, en su artículo de revisión indexado

titulado *“Prisión preventiva y pandemia: ¿qué debo acreditar para la variación de la medida?”*, tuvo como objetivo principal explicar la incidencia del estado de emergencia sanitaria en la prisión preventiva y definir cualitativamente los requisitos de variación, determinando además el grado de vulnerabilidad del interno en la jurisprudencia peruana respecto a esta medida de coerción personal. El citado documento presenta un enfoque cualitativo, explicativo, transversal y no experimental, permitiendo ayudar a los investigadores a estudiar el problema con mayor profundidad y entender el fenómeno de forma eficiente, asimismo, analizar datos de variables recopiladas en un periodo de tiempo sobre una población. El autor concluye precisando que, la sola existencia de la pandemia no disminuye ni elimina el peligro procesal, según las decisiones más recientes, ya que ésta solo tiene carácter temporal y no permanente, requiriéndose presentar en los pedidos de cese o variación de prisión elementos que permitan concluir una variación para el caso concreto en este extremo del peligrosismo. Moreno, C. (2020), Lima, Perú, analiza el cese de esta medida coercitiva de carácter personal como consecuencia del potencial riesgo de contagio de la COVID-19. Igualmente, desarrolla las tres razones por las que, bajo el actual contexto, no sería posible establecerlo como regla general. En lo que respecta a las teorías que le dan el marco teórico a nuestra investigación, citaremos las siguientes: Teoría de la garantía procesal, según Bernal y Montealegre (2013), a esta institución jurídica la establece como grave y que afecta a la libertad personal, máxime que se ejecuta antes que se dicte condena final. Entre los fundamentos para aplicar la prisión preventiva, según Jauchen, E. (2012) es asegurar la averiguación de la verdad para ejecutar una correcta actuación de la ley penal. Teoría tridimensional del derecho, Reale, M. (1975), que ha definido que el derecho está compuesto por tres aspectos relevantes: la norma (leyes), lo social (hechos) y lo moral o axiológico (valores) (pp. 12 y 13). Es la confluencia de tres teorías: la natural (principios y valores), la sociológica (plano experiencial) y la positivista (normativo basado en las reglas de cada gobierno), tres puntos de vistas que se interrelacionan. Desglosando esta teoría contemplamos las percepciones de algunos autores por ejemplo si deseamos analizar el hecho, podemos citar a

Fernández, M. 1987 (citado por Catalán, M. 2016) afirma que el derecho es un acontecimiento social debido a que es creado por el hombre que vive en la sociedad, por el estímulo de algunas necesidades sociales y que el fin de solucionar, así como evitar conflictos en la sociedad (p. 24). Sobre la norma se puede citar a Reale, M. 1968 (citado por Catalán, M. 2016), se denomina impositividad inexorable o coercitividad, lo que permite afirmar que los preceptos jurídicos respaldan un tipo de conducta en la sociedad cuya eficiencia se garantiza con el poder institucional como fuerza política, en virtud de que exista posibilidad de coaccionar su aplicabilidad (Álvarez, M. 1995 citado por Catalán, M. 2016). Y para finalizar analizar la parte del Valor o parte axiológica, que se encarga de estudiar los valores jurídicos, para los que se afirma que la validación jurídica está conformada por los valores en que se rige la norma, la eficiencia o cumplimiento de esta en el contexto de la sociedad, siendo su vigencia expresada en el actuar de los órganos del país que son de competencia para entregar la existencia jurídica (Cárdenas, 2009, p. 82 citado por Catalán, M. 2016). Subyaciendo todo en la Óptica que nos responderá ¿por qué los valores son parte de la realidad; la Gnoseología, que cuestionará ¿por qué se permite comprender esa realidad?; y la Deontología, que básicamente indica que los valores aspiran a deberes y derechos que ayudan a orientar el comportamiento humano. Esta teoría resulta de utilidad importante para la investigación, ya que abarca el desarrollo y análisis de tres fundamentos como quedan descritos al inicio, y que ayudarán a sustentar y defender la posición de los investigadores en lo que concierne a la dignidad de la persona, la vida, la salud y a la libertad. Teoría del estado social de derecho, en un tipo de estudio de caso, la sentencia del TC fue más allá de la mera resolución del caso concreto, puesto que también declaró por mayoría del estado de cosas inconstitucional. En tal sentido, se formularon exhortaciones: Al Ministerio de Justicia y Derechos Humanos, que incluya la identificación de los penales hacinados que amenacen los derechos de los reclusos e implementación de medidas para superarlas, y la reestructuración integral del Instituto Nacional Penitenciario; otorgándosele para tal efecto un plazo no mayor a tres (3) meses. Al Ministerio de Economía y Finanzas a fin otorgue los recursos económicos. Al Poder Judicial, para que

identifique principios y derechos idóneos. Asimismo, se declaró que si en el plazo de cinco (5) años de publicada la sentencia no se adoptan, debe procederse al cierre temporal de los establecimientos penitenciarios con mayor hacinamiento, empezando por los de: Chanchamayo, Jaén, Callao, Camaná, Abancay y Miguel Castro. Del habeas corpus correctivo, podemos decir que es un proceso constitucional que provee nuestra jurisdicción negativa de la libertad, al lado de sus derechos constitucionales conexos, cuando son vulnerados o amenazados de vulneración ante el hecho u omisión por parte de cualquier autoridad, funcionario o persona, tal como lo dispone el artículo 200, inciso 1, de la Constitución Política del Estado, concordante con el artículo 25 del Código Procesal Constitucional. Este proceso se activa cuando se producen actos de agravamiento ilegal o arbitrario respecto a las formas o condiciones del derecho al trato digno dentro de una legítima detención estatal. Importante también para esta teoría es explicar el concepto que tiene la técnica del estado de cosas inconstitucional, indicando que, cuando constata desprotección, ésta resulta colectiva, generalizada o masiva, más allá de un caso concreto, replicándose aun cuando no hayan sido demandados. Se necesita, además, que las entidades de la administración estatal realicen determinadas actuaciones políticas, económica y sociales tendientes a remediar la situación identificada como inconstitucional (Romero Páez, 2012, p. 244). De lo contrario no podrá garantizarse con plenitud la plena vigencia de los derechos fundamentales de los internos de los establecimientos penitenciarios y resultará insuficiente el alcance que puedan tener las sentencias estimatorias emitidas en los respectivos procesos. Esta urgencia se hace más apremiante si se considera la situación de especial vulnerabilidad que tienen estas personas frente a la propagación de enfermedades, como la ocasionada por la COVID-19. Un primer problema estructural que atenta directamente contra la correcta atención médica lo constituye el hacinamiento carcelario. Respecto a la realidad peruana, el Instituto Nacional Penitenciario, a marzo de 2020, brinda la siguiente información: La población era de 129 255, de ellas, 97 493 se encuentran en establecimientos penitenciarios al tener mandato de detención judicial o pena privativa de libertad efectiva, mientras que 32 362 personas que tienen la calidad de procesados están

los que tienen detención preventiva entre otras situaciones jurídicas; es decir, aproximadamente más de un tercio se encuentran con prisión preventiva, lo que evidencia también el abuso en la aplicación de dicha medida coercitiva. En suma, se advierten tres tipos de medidas que se pueden adoptar: a) Promover la excarcelación de aquellos que se encuentran con mandato de prisión preventiva. b) Mejorar las condiciones de detención para aquellos que no logren la excarcelación. c) Garantizar la seguridad y el orden en establecimientos penitenciarios. Por otro lado, si bien nuestra categoría de investigación es la cesación de prisión preventiva, el modelo garantista permite que el imputado o su defensa técnica informe al órgano jurisdiccional de la existencia de nuevos elementos que, a su entender, hagan proceder el pedido de cesación y sustitución de la medida. Completamos, absolviendo lo siguiente: “El coronavirus no genera automáticamente la variación de la prisión preventiva”; sobre el particular, el autor Bazalar, V. (2020) indica que la sola existencia de diabetes, presión alta, obesidad del imputado, no pueden llevar automáticamente a afirmar que el peligro procesal ha desaparecido; por el contrario, el pedido de cese debe acreditar cuál es el peligro concreto que sufre el imputado, no siendo posible argumentar de manera abstracta que la sola diabetes u otros lo hacen vulnerable al investigado y, por ende, debe salir ya en libertad. Asimismo, si no existe ningún dato objetivo o informe médico en concreto que acredite que el establecimiento penitenciario donde se encuentra el investigado se encuentre en emergencia por coronavirus no es posible argumentar, en abstracto, el cese de la prisión preventiva, debiendo acreditarse en concreto cómo es que el coronavirus ha afectado la salud del imputado en particular. La defensa debe aportar documento para acreditar: (i) el historial clínico del paciente (ii) la situación actual del paciente (iii) la posible vulnerabilidad que tiene en el establecimiento penitenciario. (iv) una solicitud del Instituto Nacional Penitenciario para evaluar la situación clínica del imputado. En un estado de derecho, la supremacía de la Constitución no debe ceder a presiones mediáticas o juicios paralelos, porque aniquila el respeto de las garantías de un juicio justo a la que todo procesado tiene derecho.

III. METODOLOGÍA

Tipo y diseño de investigación

Tipo: Investigación Básica, porque se origina en un marco teórico y permanece en él; el objetivo, es incrementar los conocimientos científicos, pero sin contrastarlos con ningún aspecto práctico (Muntané, J. 2010). En la presente investigación se procura originar como conocimiento la determinación procedimental del inciso 3 del Decreto Legislativo 1513 relacionado a la Revisión de Oficio, como medida excepcional para la población penitenciaria ante los casos de cesación de prisión preventiva; para ello se sustentarán tres teorías: La garantía procesal, la teoría tridimensional del derecho, y el estado social de derecho.

Diseño: Se aplicará el Estudio de Casos sobre revisión de oficio para obtener la cesación de prisión preventiva, analizando e interpretando los autos llevados en el Segundo Juzgado de Investigación Preparatoria de Tarapoto, 2020 a fin determinar la eficiencia procesal; método de investigación adoptada, por tratarse de un grupo de personas en casos específicos e investigaciones de enfoque cualitativo (Feagin, Orum y Sjoberg 1991).

Categorías, Subcategorías y matriz de categorización apriorística

Categorías es un proceso por medio del cual se busca reducir la información de la investigación con el fin de expresarla y describirla de manera conceptual, de tal manera que respondan a una estructura sistemática, inteligible para otras personas, y por lo tanto significativa (Alfonzo, N. 2012, p. 3). Al respecto, Cisterna, F. (2005) explica como un investigador quien le otorga significado a los resultados de su investigación, uno de los elementos básicos a tener en cuenta es la elaboración y distinción de tópicos a partir de los que se recoge y organiza la información.

Subcategoría, surge a partir de una categoría. Sirve para profundizar en torno a la misma, esto debido a que permite detallar algunos detalles más específicos que se relacionan directamente con esta. Strauss, A. y Corbin, J. (2002) señala que estas hacen más específica a una categoría al denotar información como cuando, donde, porque y como es probable que ocurra un fenómeno.

MATRIZ DE OPERACIONALIZACIÓN DE CATEGORÍAS

CATEGORÍAS	DEFINICIÓN CONCEPTUAL	SUB CATEGORÍAS	DEFINICIÓN CONCEPTUAL	UNIDADES DE ANÁLISIS
Emergencia sanitaria	La Organización Mundial de la Salud (OMS) utiliza el término "emergencia de salud pública de interés internacional" cuando el brote de una enfermedad afecta a más de un país y se requiere una estrategia coordinada internacionalmente para enfrentarlo. Además, debe tener un impacto serio en la salud pública y ser "inusual" e "inesperado". La decisión final sobre si habrá o no una emergencia de salud pública de interés internacional recae en el director general de la OMS, en la actualidad el etíope Tedros Adhanom Ghebreyesus. https://www.dw.com/es/oms-qu%C3%A9-es-una-emergencia-sanitaria-internacional/a-52217051	Pandemia y Derechos Humanos en las Américas	Las Américas y el mundo se enfrentan actualmente a una emergencia sanitaria global por la pandemia del virus que causa el COVID-19, ante la cual las medidas adoptadas por los estados en la atención y contención del virus deben tener como centro el pleno respeto de los derechos humanos. La pandemia puede afectar gravemente la plena vigencia de los derechos humanos de la población en virtud de los serios riesgos para la vida, salud e integridad personal (Resolución N° 1/2020 adoptado por la CIDH el 10 de abril de 2020).	Leyes Jurisprudencia
		Declaran en emergencia sanitaria a nivel nacional	Los artículos 7 y 9 de la Constitución Política del Perú señalan que todos tienen derecho a la protección de su salud, la del medio familiar y la de la comunidad, y que el Estado determina la política nacional de salud, correspondiendo al Poder Ejecutivo normar y supervisar su aplicación siendo responsable de diseñarla y conducirla en forma plural y descentralizadora para facilitar a todos el acceso equitativo a los servicios de salud (Decreto Supremo N° 044-2020-PCM, de fecha 16 de marzo del 2020)	
Variación de prisión preventiva	Es aquella figura procesal que le permite al imputado solicitar el fin del mandato de prisión que se ha dictado en su contra, recaído en el art. 283 del CPP. El modelo garantista permite que el imputado o su defensa técnica informe al órgano jurisdiccional de la existencia de nuevos elementos que, a su entender, hagan proceder el pedido de cesación y sustitución de la medida (Ruiz, C. 2020, p. 893).	Según la Comisión Interamericana de Derechos Humanos	Urge a los Estados enfrentar la gravísima situación de las personas privadas de la libertad en la región y a adoptar medidas urgentes para garantizar la salud y la integridad de esta población y de sus familias, frente a los efectos de la pandemia del COVID-19, así como asegurar las condiciones dignas y adecuadas de detención en los centros de privación de la libertad, de conformidad con los estándares interamericanos de derechos humanos. En particular, la Comisión insta a los Estados a reducir la sobrepoblación en los centros de detención como una medida de contención de la pandemia. (Comunicado de Prensa del 31/03/20).	Leyes Jurisprudencia Doctrina
		Según el Tribunal Constitucional	El Tribunal Constitucional advirtió que las medidas para solucionar la problemática del hacinamiento de los centros penitenciarios no serán suficientes "si es que no se ataca a la raíz del problema, esto es, el aumento indiscriminado de las penas y el uso excesivo de la prisión preventiva" Expediente N° 05436-2014-PHC/TC TACNA. C.C.B. del 26/05/20	Leyes Jurisprudencia Doctrina
		Revisión de oficio de la prisión preventiva	Decreto Legislativo N° 1513 inciso 3. Trata sobre la necesidad de mantener o no la medida de prisión preventiva en todos los procesos en curso, y que no se encuentran en los supuestos de cesación por mínima lesividad. (Publicado en el Diario Oficial El Peruano el 4/6/20).	Leyes Jurisprudencia Doctrina

3.3. Escenario de estudio

Local, por cuanto se analizará las resoluciones que ha expedido los juzgados de investigación preparatoria de Tarapoto, para decidir sobre la cesación de la prisión preventiva – revisión de oficio, al amparo del inciso 3 del Decreto Legislativo N° 1513.

3.4. Participantes

Son todas aquellas instituciones vinculadas directamente con el problema. En el presente caso tenemos:

- ✓ La Comisión Interamericana, a través de su comunicado de prensa sobre los riesgos que presenta la pandemia en las cárceles en donde personas procesadas cumplen prisión preventiva.
- ✓ Sentencia del Tribunal Constitucional, en sentencias que resuelven sobre medidas excepcionales para la población penitenciaria que abarca la cesación de la prisión preventiva.
- ✓ Juzgado de Investigación Preparatoria de Tarapoto, las resoluciones que resuelven los casos de cesación de la prisión preventiva por revisión de oficio, al amparo del inciso 3 del Decreto Legislativo N° 1513.
- ✓ Los expertos que van a ser entrevistados sobre el tema, el primero el Magistrado Mg. César Mariano Méndez Calderón y, segundo el constitucionalista Mg. Bismarck Cumpa Quiroz.

3.5. Técnicas e instrumentos de recolección de datos

Durante el transcurso de la exploración se utilizaron las siguientes técnicas:

Técnica de entrevista: Consiste en la recopilación de información, recolectando los datos por medio de certidumbres, convicciones, experiencias como las más importantes (Valderrama, S. 2015).

Técnica de análisis de documentos: mediante la centralización de materiales de lectura, de internet, ley, jurisprudencia respecto de nuestras dos categorías de estudio. En este contexto, Quintana y Montgomery (2006),

explica que se crean a partir de la raíz de una documentación concreta y veraz, en que el investigador interpreta y analiza todo el material que recopila.

Instrumento de guía de entrevista: Es la conversación interrelacionada que se realiza por dos personas, que busca responder los objetivos planteados en la investigación sin direccionamiento alguno. (Valderrama, S. 2015). Es así que, con respecto a los instrumentos de recolección de datos, deben juntarse los requisitos principales como lo son la validez y confianza.

Instrumento de Guía de Análisis Documental: este instrumento se empleará para desarrollar el objetivo y explicar la revisión de oficio de la prisión preventiva; por ello queda analizar el inciso 3 del Decreto Legislativo 1513 para determinar si los criterios de interpretación estudiados en el Segundo Juzgado de Investigación Preparatoria, promueven la cesación de la prisión preventiva. Sobre el particular, Hart, C. (1998) define a la revisión bibliográfica como "la selección de los documentos disponibles sobre el tema, que contienen información, ideas, datos y evidencias por escrito sobre un punto de vista en particular para cumplir ciertos objetivos o expresar determinadas opiniones sobre la naturaleza del tema y la forma en que se va a investigar, así como la evaluación eficaz de estos documentos en relación con la investigación que se propone".

3.6. Procedimientos

Modo de recolección de información: Son mecanismos e instrumentos que se utilizan para reunir y medir información de forma organizada y con un objetivo específico. Inicialmente realizaremos una búsqueda de sentencias o resoluciones, textos, revistas científicas indexadas y jurisprudencia, debiendo tener en cuenta que sean una fuente confiable y que se recoja la información en forma directa, para ello se utilizará el proceso de triangulación de teorías para observar un fenómeno con el fin de producir un entendimiento de cómo diferentes suposiciones y premisas afectan los hallazgos e interpretaciones de un mismo grupo de datos o información; seguidamente, dichas fuentes deben tener una relación con la matriz de categorización apriorística, y por último, viene a ser el registro de datos o información de las unidades de análisis

(variables e indicadores). Tenemos que, Arias (2006) conceptualiza a las técnicas de recolección de datos, como que son las distintas formas o maneras de obtener la información, el mismo autor señala que los instrumentos son medios materiales que se emplean para recoger y almacenar datos (p. 146). Según lo plantea Bavaresco (2006) la investigación no tiene significado sin las técnicas de recolección de datos; estas técnicas, conducen a la verificación del problema planteado (p. 95). Para Torres, A. (2002) la categorización de la información obtenida consiste en la identificación de regularidades, de temas sobresalientes, de eventos recurrentes y de patrones de ideas en los datos provenientes de los lugares, los eventos o las personas seleccionadas para un estudio. La categorización constituye un mecanismo esencial en la reducción de la información recolectada (p. 110). Se procederá a realizar una carta a los especialistas, en donde se hará de conocimiento la investigación que se planea ejecutar, y los motivos de esta. Posteriormente, se espera una respuesta aceptando la petición para así continuar el estudio, esta respuesta será a modo de constancia de aceptación para el desarrollo del trabajo, por lo que la utilización de las entrevistas serán la siguiente fase para registrar los datos. Una vez con el permiso dado y los materiales a mano, se continuará con la aplicación de las entrevistas a los especialistas que manejen la información idónea en derechos fundamentales (derecho a la libertad), estos profesionales serán los informantes que colaborarán en el llenado de la guía de entrevista dando su testimonio de forma libre y voluntaria. Cuando ya esté recopilada toda la información, se procederá a examinar cada respuesta y comentario brindando por los entrevistados, para determinar e identificar las ideas, conceptos y puntos de vistas que son similares o se contraponen con el propósito de análisis e interpretación para la exploración.

3.7. Rigor científico

El rigor lo dice Selltiz, C. (2000) “es un concepto transversal en el desarrollo de un proyecto de investigación y permite valorar la aplicación escrupulosa y científica de los métodos de investigación, y de las técnicas de análisis para la obtención y el procesamiento de los datos” (p. 57).

Perez, G. (2007) contribuye “aunque estos planteamientos acerca de la validez y la confiabilidad sean dados desde un paradigma positivista, han fundamentado los criterios que se han venido estableciendo para incrementar la credibilidad de los estudios cualitativos” (pp. 71-77).

Validez: Se fundamente en las correctas construcciones mentales que los partícipes en la investigación proporcionan al investigador (Hernández, Fernández y Baptista, 2014), de allí que se verificarán por medio de los siguientes juicios:

Validez interna o credibilidad: También denominado como autenticidad, es un requisito importante debido a que permite evidenciar los fenómenos y las experiencias humanas, tal y como son percibidos por los sujetos. En el caso del tema planteado, los expedientes judiciales examinadas fue posible, considerando que ella es información pública y de acceso al público para su respectiva contrastación.

Validez externa o transferibilidad: Consiste en poder trasferrir los resultados de la investigación a otros contextos. Si se habla de transferibilidad se tiene en cuenta que los fenómenos estudiados están íntimamente vinculados a los momentos, a las situaciones del contexto y a los sujetos participantes de la investigación. Es por ello que, la información contenida en la investigación, es viable para los operadores de justicia (jueces, fiscales y abogados), los mismos que pueden ser interpretados y aplicados en los diferentes procesos, bajo la regulación del inciso 3 del Decreto Legislativo N° 1513.

La replicabilidad o consistencia: Este criterio hace referencia a la estabilidad de los datos. En la investigación cualitativa, por su complejidad, la estabilidad de los datos no está asegurada, como tampoco es posible la replicabilidad exacta de un estudio realizado bajo este paradigma debido a la amplia diversidad de situaciones o realidades analizadas por el investigador. Para lograr la consistencia de los datos se emplean procedimientos específicos tales como: la triangulación de investigadores, de métodos y de resultados; el empleo de un evaluador externo, y la descripción detallada del proceso de recogida, análisis e interpretación de los datos; además, la estrategia de

comparación constante que permite revisar y comparar los resultados emergentes con teorías previamente formuladas. Todos estos mecanismos aseguran tanto la credibilidad como la consistencia.

Confirmabilidad o reflexividad: bajo este criterio los resultados de la investigación deben garantizar la veracidad de las descripciones realizadas por los investigadores. Es por ello que, cuando se analizó las categorías y sub categorías conjuntamente con la muestra, mediante el instrumento de análisis de fuente documental y guía de entrevista, se corroboró o contrastó la hipótesis de trabajo, lo que implica que existe fiabilidad externa. Para lograr la objetividad se requiere que el instrumento de recolección de datos refleje los objetivos del estudio, que el investigador realice transcripciones textuales de las entrevistas, y que la escritura de los resultados se contraste con la literatura existente sobre el tema, respetando la citación de las fuentes. Asimismo, se recomienda que se tenga en cuenta la revisión de los hallazgos por parte de otros investigadores.

3.8. Método de análisis de la información

El método utilizado es el hermenéutico: Hermida, J. (2020) señala que, Denzin y Lincoln (2005, p. 8), “la investigación cualitativa implica un acercamiento interpretativo y naturalista del mundo. Esto significa que los investigadores cualitativos estudian los objetos en sus escenarios naturales, intentando dar sentido, o de interpretar, a los fenómenos en términos de los significados que las personas les atribuyen.” Para ello, el investigador cualitativo recurre a “una variedad de materiales empíricos estudios de caso; experiencia personal; introspección; historia de vida; entrevista; artefactos; textos y producciones culturales; textos observacionales, históricos, de interacción y visuales que describen tanto rutinas y momentos significativos como significados presentes en la vida de los individuos” (Denzin & Lincoln, 2005, p. 8). En la presente investigación se interpretaron sentencias, normas procesales, legales, jurisprudencia, y doctrina con la finalidad de identificar soluciones al tema de investigación.

3.9. Aspectos éticos

Para Carrasco, A. (2009) ubica en una parte del contenido retórico y práctico, al estudio de la moral y la ética, con el objetivo de solucionar diversas controversias planteadas dentro de la investigación, dentro de la cual se marcarán las pautas para que la misma sea relevante ante la sociedad.

Dentro de la esfera de la investigación cualitativa, es idóneo que sea sustentada con el contenido ético dentro de los parámetros de su desarrollo contextual del proceso de investigación, y los lineamientos sustanciales como el contenido, criterios, calidad y rigor científico. Consideramos importante también anexar el Consentimiento Informado (anexo 4), con la finalidad de que los individuos acepten participar en la investigación cuando esta concuerda tanto con sus valores y principios como con el interés que les despierta el aportar su experiencia frente al fenómeno estudiado, sin que esta participación les signifique algún perjuicio moral. Por lo que, la tesis cumple con las exigencias contenidas en la Guía de Elaboración de Productos Observables de la universidad.

IV. RESULTADOS Y DISCUSIÓN

4.1. Descripción de Resultados

Relacionado al objetivo general que considera en explicar de qué manera la emergencia sanitaria ha variado la aplicación de la prisión preventiva en los Juzgados de Investigación Preparatoria de Tarapoto, año 2020; se analizaron 10 resoluciones sobre cesación de prisión preventiva, de los cuales 8 eran por revisión de oficio (1295-2019 del 15/07/20 por robo agravado; 94-2020 de 13/07/20 por delito de robo; 455-2020 fecha 15/07/220 por Promoción o Favor al Tráfico Ilícito de Drogas; 1705-2020 del 13/07/20 por Actos contra el pudor; 1568-2019 de 31/08/20 por delito de robo agravado; 1382-2019 robo agravado; 1663-2018 del 07/09/20 Robo agravado; 1173-2019 13/08/20 Promoción y favorecimiento al tráfico Ilícito de Drogas), y 2 por delitos de mínima lesividad (454-2020 de 10/09/20 Hurto agravado; 1600-2019 10/09/20 por Microcomercialización de drogas), resultando que de los diez mencionados, los 8 primeros fueron declarados infundados, y los otros 2 fundados. Para este objetivo, se realizaron entrevistas a dos especialistas del tema materia de investigación de César Mariano Méndez Calderón y Bismarck Cumpa Quiroz, formulándoseles un cuestionario de diez preguntas quienes respondieron lo siguiente: ¿considera usted que se viene observando las normas de emergencia sanitaria en la variación de prisión preventiva? César Méndez respondió que sí, en la medida de las posibilidades que cuenta el Instituto Nacional Penitenciario (INPE), si están cumpliendo; mientras que Bismarck Cumpa manifestó que relativamente si, aunque hay pocos casos, que algunos jueces no cumplen con lo dispuesto en la norma de aplicar las disposiciones de carácter excepcional a pesar de estar probado que el imputado posee covid-19, prefiriendo declarar infundado la solicitud de variación. Siguiendo pregunta ¿a qué derecho fundamental principalmente protege la variación de prisión preventiva? César Méndez declaró a la libertad, en primer lugar y después la dignidad. Bismarck Cumpa considera que, a la salud y a la vida, seguido de la libertad y la dignidad humana. Referente al primer objetivo específico que consiste en identificar las consecuencias de la inobservancia de las normas de emergencia sanitaria en la variación de prisión preventiva; el sustento, se encuentra en el

Comunicado de Prensa dictado por la CIDH que urge a los Estados a garantizar la salud y la integridad de las personas privadas de libertad y sus familias frente a la pandemia del COVID-19. En particular, la Comisión insta a los estados entre ellos al Perú a reducir la sobrepoblación en los centros de detención como una medida de contención de la pandemia; asimismo, también preocupa a la Comisión el reciente aumento de la violencia en los centros de privación de la libertad, siendo informada que internos del penal El Milagro en Trujillo-Perú, se amotinaron exigiendo mejores condiciones frente a la situación de emergencia sanitaria producida por la pandemia. Sumado a este comunicado dado por el organismo internacional, y en ese mismo sentido, en la jurisdicción nacional con fecha 26 de mayo 2020 el Tribunal Constitucional mediante Sentencia recaído en el Expediente 05436-2014-PHC/TC TACNA C.C.B. del 26may2020, resolvió declarando fundado en parte la demanda del interno, por la vulneración de su derecho a no ser objeto de un tratamiento carente de razonabilidad y proporcionalidad respecto de la forma y condiciones en que cumple la pena (f. 120.1.), asimismo, declara que existe un estado de cosas inconstitucional respecto del permanente y crítico hacinamiento (f. 120.3), por lo que, declara que las alternativas de solución a los problemas de hacinamiento carcelario en el Perú exige el trabajo conjunto y coordinado del Poder Legislativo, Poder Judicial y Poder Ejecutivo, entre otro, así como de la sociedad en general (f. 120.4). En ese sentido, es que el Poder Judicial oportunamente cumplió con exhortar a todos los jueces penales de los Distritos Judiciales del país (...), que resuelvan de oficio (...) la situación jurídica de los procesados y sentenciados privados de su libertad; además, los jueces penales (...), están en la obligación de resolver las solicitudes de variación del mandato de detención o de cese de prisión preventiva (Resolución Administrativa N° 000061-2020-P-CE-PJ art.2 incisos d) y e) de 26abr20 publicado en el Diario Oficial El Peruano el 30abr20 p. 32). Por su parte, el Poder Ejecutivo también adoptó sus medidas estableciendo la figura de revisión de oficio de la prisión preventiva para examinar y decidir sobre la necesidad de mantener o no la medida indicada, dando esta responsabilidad a los Jueces de Investigación Preparatoria por tratarse de procesados que padecen esta medida coercitiva en la etapa correspondiente (D.L.

1513, art. 3 de 4/06/20 publicado en el Diario Oficial El Peruano el 4/6/20, p. 2). Los dos especialistas entrevistados a la pregunta planteada ¿Qué hechos se debe tener en cuenta para la procedencia de la variación de prisión preventiva? César Méndez nos dijo, la situación personal del investigado y las circunstancias del proceso. Bismarck Cumpa respondió, el estado real de salud del imputado y las condiciones carcelarias en que cumple la prisión preventiva. Y a la pregunta ¿Qué consideración le merece el control difuso con relación al recurso de apelación ante una solicitud de variación de prisión preventiva? César Méndez respondió, es una figura constitucional muy poco usada que sin embargo puede aplicarse de ser necesario. Bismarck Cumpa dijo que es una institución jurídica que forma parte del bloque de constitucionalidad dirigido a proteger el derecho fundamental a la defensa, situación que todo juzgador debe tenerlo presente. Respecto al segundo objetivo específico que versa en describir cómo la aplicación del derecho a la vida y a la salud incide en la variación de prisión preventiva, la CIDH, define a la privación de libertad como cualquier forma de detención en la cual no pueda disponerla, no sólo a las personas privadas de libertad por delitos, ya sean estas procesadas o condenadas; teniendo por regla general, que deberá aplicarse durante el tiempo mínimo necesario. Ello configura una exigencia o condición sine qua non a la hora de imponer cualquier medida cautelar. Incide disponiendo que la privación de la libertad como medida cautelar y no punitivo, deberá obedecer a los principios de legalidad, presunción de inocencia, necesidad y proporcionalidad, culmina precisando que, lo establecido en la norma no se interpretará como limitación, suspensión o restricción de los derechos y garantías de las personas privadas de libertad, reconocidos en el derecho interno e internacional, so pretexto de que este documento no los contemple o los contempla en menos grado (CIDH Principios y Buenas Prácticas sobre la Protección de las Personas Privadas de Libertad en las Américas de 31/03/20 pp. 2, 3, 10). A su vez, el Tribunal Constitucional exhorta al Poder Judicial a identificar un adecuado nivel de equilibrio entre los principios y derechos que se encuentran involucrados al dictar las prisiones preventivas, debiendo preferir que las cárceles deben ser pobladas por personas que hayan cometido delitos graves que impliquen peligro social, ya que

no resulta coherente que personas que han cometido otros delitos, que puedan cumplir penas alternativas a la privación de libertad, terminen siendo privados de la misma forma que aquellas personas que han cometido delitos graves (Exp. N° 05436-2014-PHC/TC-TACNA, C.C.B. f. 120.9.). En relación a la entrevista de los especialistas, se les preguntó ¿El coronavirus genera automáticamente la variación de la prisión preventiva? César Méndez respondió, No, es una situación que tiene que evaluarse a la luz de la objetividad y criterios médicos de ser necesario. A su vez Bismarck Cumpa indica que No, ya que el juzgador deberá adoptar medidas estrictas para que profesionales especializados en salud (covid-19) examinen e informen si el acusado sufre de pandemia. Sólo de ser resultado positivo y que el centro penitenciario carezca de centro de salud, estará concediendo la variación de prisión efectiva. También se les preguntó ¿Qué problema penitenciario podría ser una razón para la variación de la prisión preventiva en situación de emergencia sanitaria? César Méndez indicó la falta de implementación de los tópicos en los penales, podría señalarse como una falencia. Bismarck Cumpa contestó el hacinamiento penitenciario, sumado a la falta de centro asistencial médico.

4.2. Discusión de resultados

Objetivo General

Del análisis y resultado obtenido del objetivo general, nos ha permitido verificar que la hipótesis general planteada, al determinarse que el Decreto Legislativo 1513 no tiene eficiencia en la variación de la prisión preventiva por revisión de oficio, porque el 100% de la muestra de resoluciones analizada de los Juzgados de Investigación Preparatoria de Tarapoto, el 98% por Revisión de Oficio fueron declarados INFUNDADOS, y sólo el 2% por mínima lesividad fueron resueltos FUNDADOS, esto coincide con lo afirmado por los dos expertos, quienes afirmaron que la ley se viene cumpliendo en forma relativa debido a la falta de atención óptima en los centros médicos instalados en las cárceles, además que la ley es subjetiva en lo que respecta a los criterios procesales que la norma contempla, lo que no permite desarrollar una interpretación favorable al reo en cárcel. Realidad

gravosa que conforme fuera expuesta en nuestro marco teórico contraviene lo dispuesto en el expediente N° 05436-2014-PHC/TC-Tacna C.C.B., y las recomendaciones contenidas en los comunicados de la CIDH, ante la situación permanente de transgresión de Derechos Humanos de los internos, en la vida, salud y dignidad. Asimismo, de lo glosado, interpretamos que hay cierta discrepancia entre los especialistas, ya que, mientras uno indica que sí se cumple, el otro, indica que relativamente no, basado en que existen casos en que el imputado se ve desfavorecido a su requerimiento de variación de prisión preventiva pese al contagio adquirido por covid-19. Coinciden en señalar que la Libertad y la Dignidad, agregando el segundo a la Salud y la Vida, son los derechos fundamentales que protege la variación de prisión preventiva; quedando claro, la utilidad de la variación o cesación de la prisión preventiva.

Objetivo Especifico 1

Coinciden en señalar a la necesidad de conceder al imputado y a su defensa técnica el derecho de acudir a la doble instancia de parte del superior jerárquico cuando la sentencia o medida coercitiva le es desfavorable. Otra valiosa coincidencia que cabe resaltar se dio con relación a que, el coronavirus no genera automáticamente la cesación de prisión preventiva, debiéndose verificar que las condiciones de salud del imputado, así como las posibilidades de atención médica y hacinamiento existentes en el centro penitenciario. Por último, resulta favorable para la investigación cuando señalan los principios que el juzgador deberá tener en cuenta u otros a los establecidos en este tipo de solicitud, resaltando el Principio de Igualdad, y a la Presunción de Inocencia.

Objetivo Especifico 2

Se observa que, el Decreto Legislativo 1513 inciso 3 ha regulado para otorgar los beneficios de variación de prisión preventiva, pero que su inciso 3 no precisa específicamente bajo que lineamientos amplios se le concede, constituyéndose en una norma genérica, lo que confirma la teoría de garantía procesal que sostiene y defiende el grupo de investigación.

Acorde a esta parte de la discusión, se ha comprobado también que el Estado peruano a través de los órganos jurisdiccionales viene cumpliendo en parte con las disposiciones recomendadas por la CIDH, debido a que no resulta lo suficientemente eficaz el Decreto 1513 conforme a los ocho casos que fueran declarados infundados. Esto ocurre en razón que la norma de carácter excepcional no expresa de manera específica las debidas razones o presupuestos jurídicos claros para que un juez declare fundado un pedido de cese de prisión preventiva en épocas de COVID-19. En suma, el grupo de investigación considera que la variación o cesación de la prisión preventiva en tiempos de emergencia sanitaria, exige distintos y nuevos elementos de convicción –o de prueba– que deben haberse aportado durante la investigación preparatoria que debiliten la sospecha fuerte, lo que quiere decir que, sin ellos, aun cuando la audiencia se haya instalado de oficio cumpliendo con las recomendaciones de la CIDH, no procede la cesación. La cesación contiene varios candados, por ello, la revisión de oficio sin definir los criterios en clave de DDHH y fines de deshacinamiento a través de la variación de la prisión preventiva en estado de emergencia, resulta insuficiente como alternativa para enfrentar la crisis de los penales. Seguido desde otra problemática, que es la resistencia de los jueces a otorgar las variaciones de la prisión preventiva en los procesos por delitos graves, por los controles internos que afectan la independencia de los jueces. Por ello, el cese de prisión no es el mecanismo ideal para lograr la libertad respecto a los presos preventivos en la emergencia por la COVID-19. La necesaria regulación debe darse vía legislativa o a través de acuerdos plenarios de la variación, así como el reforzamiento de mecanismos para el deshacinamiento de presos preventivos, que permitirán no solo cumplir con garantizar el respeto de la vida, la salud y la dignidad de la persona, sino además cumplir con los deberes del Estado como parte de la CIDH.

V. CONCLUSIONES

Se determinó que el Decreto Legislativo 1513 en su artículo 3 en la variación de la prisión preventiva , en el Segundo Juzgado de Investigación Preparatoria, Tarapoto-2020, no resulta eficiente, dado que todos los casos vistos han sido declarados infundados, lo que evidencia, el incumplimiento de un deber constitucional del Estado peruano, cuya exigencia en su cumplimiento, los estipula la Corte IDH, el Poder Judicial y el Tribunal Constitucional respectivamente, situación que se debe a la regulación contradictoria del citado decreto, por cuanto, incorpora tres teorías con interés contrario, la primera la Teoría de la Garantía Procesal, segunda Teoría Tridimensional del Derecho, y tercera Teoría del Estado Social de Derecho.

Consideramos que el Decreto Legislativo 1513 no es suficiente para que el órgano jurisdiccional resuelva fundado al pedido de variación de prisión preventiva por Revisión de Oficio, constituyéndose la norma que no genera eficiencia en la política gubernamental de deshacinamiento carcelario.

Consideramos que los jueces principalmente deben aplicar criterios para resolver las variaciones de prisión preventiva, el derecho a la vida y salud de los internos que cumplen detención preventiva, resultando insuficiente para vencer al Derecho Humano y Fundamental de la Inocencia.

VI. RECOMENDACIONES

Se recomienda que el juzgador, debe aplicar las interpretaciones que la Corte Interamericana de Derechos Humanos, el Poder Judicial, y el Tribunal Constitucional han realizado concerniente a la cesación de prisión preventiva para deshacinar los centros penitenciarios por riesgo de contagio de virus COVID-19, por causales de mínima lesividad y de revisión de oficio.

Se recomienda que los abogados litigantes exijan que el deshacinamiento carcelario es un deber constitucional del Estado peruano; caso contrario, deberán promover el habeas corpus, con la finalidad de contribuir a corregir la situación jurídica de aquellos que cumplen prisión preventiva.

Se recomienda que el Poder Judicial, a través de acuerdo plenario debe ampliar sus disposiciones y normas rectoras que fortalezcan en regular la variación de prisión preventiva excepcional por razones de emergencia nacional o de pandemia, teniendo en cuenta, el estado de vulnerabilidad a la que están expuestos los internos.

REFERENCIAS:

Internacionales

- Cabanellas, G (2015). *“Diccionario enciclopédico de derecho usual.”*. Buenos Aires. Argentina: Heliasta S.R.L. 30ava. Ed.
- Catalán, O. R. (2016). *“Teoría tridimensional del derecho”*. Unidades de Apoyo para el Aprendizaje. CUAED / Facultad de Derecho - UNAM.
http://132.248.48.64/repositorio/moodle/pluginfile.php/1466/mod_resource/content/4/contenido/index.html
- CIDH (2020), Comunicado de prensa S/N *“La CIDH urge a los Estados a garantizar la salud y la integridad de las personas privadas de libertad y sus familias frente a la pandemia del COVID-19”*.
https://www.corteidh.or.cr/tablas/alerta/comunicado/declaracion_1_20_ESP.pdf
<https://jurisprudencia.mpd.gov.ar/Jurisprudencia/CIDH%20Covid%2019.pdf>
- CIDH (2020), Resolución N° 01/2020 *“Pandemia y Derechos Humanos en las Américas”*.
<https://www.oas.org/es/cidh/decisiones/pdf/Resolucion-1-20-es.pdf>
- IACHR concerned about specific risks faced by Persons Deprived of Liberty in the Americas during the COVID-19 pandemic, September 9, 2020; [Resolution 01/20, Pandemic and Human Rights in the Americas](#)
http://www.oas.org/en/iachr/media_center/PReleases/2020/212.asp
- OMS (2020), *“Respuestas y preguntas sobre la enfermedad por coronavirus (COVID-19)”*.
https://www.who.int/es/emergencies/diseases/novel-coronavirus-2019/advice-for-public/q-a-coronaviruses?gclid=CjwKCAjw4rf6BRAvEiwAn2Q76vNkrpAbNHH8xIsalvSIlvDG DfcvFswdLGjooF-O1kuBoboHof5GsxoCu0YQAvD_BwE
- Pazmiño, L (2020). *“Derecho a la salud y Covid-19. Una lectura en clave de derechos humanos: indivisibles, interdependientes y no regresivos.”* Vicepresidente de la Corte Interamericana de Derechos Humanos; pp. 1-8.

<https://www.corteidh.or.cr/tablas/alerta/noticias/Derecho%20a%20la%20salud%20y%20Covid%2019-PPF.pdf>

https://www.who.int/emergencies/diseases/novel-coronavirus-2019?adgroupsurvey=%7badgroupsurvey%7d&gclid=CjwKCAjwxuuCBhATEiwAlIlz0TaFfMeJjROoJWtZ0UG6tf44E2mKumNkUVKGwaU_SjpQ5IV0Y4QX9hoCU3AQA_vD_BwE

Piedra y Trelles (2020), *“Ponderación de derechos, al momento de disponer medidas cautelares como la prisión preventiva, frente a la emergencia sanitaria por SARS-COV-2”*, Pol. Con. (Edición núm. 48) Vol. 5, No 08 Agosto 2020, pp. 195-215 ISSN: 2550 - 682X DOI: 10.23857/pc.v5i8.1585 <https://polodelconocimiento.com/ojs/index.php/es>

Reale, M. (1975), *“La Teoría Tridimensional del Derecho”*, Universidad de Sao Paulo-Brasil.

Risso, M. (2020). *“El COVID-19 y el Derecho Constitucional”*, Revista de Derecho N° 21 (enero-junio 2020), pp. 1-24; By: Risso Ferrand, Martín. Revista de Derecho. Publicacion Arbitrada de la Universidad Catolica del Uruguay. ene-jun2020, Issue 21, p3-5. 3p. Language: Spanish. , Database: Academic Search Complete. <http://eds.b.ebscohost.com/eds/pdfviewer/pdfviewer?vid=6&sid=fd501ac-ff1e-46ed-af73-ae5e6a7243c3%40pdc-v-sessmgr02>

Roxin, C. (2016). *“Derecho Procesal Penal”*, 25° Ed., Editores del Puerto S.R.L. Maipú – Argentina.

Villaverde, I. (2020). *“COVID-19: la gran prueba de estrés para los sistemas constitucionales y para los constitucionalistas”*; Universidad de Oviedo. <https://theconversation.com/covid-19-la-gran-prueba-de-estres-para-los-sistemas-constitucionales-y-para-los-constitucionalistas-138596>

Nacionales

Bazalar, J. (2020). *“El Coronavirus no genera automáticamente el cese de la prisión preventiva”*. Diálogo con la jurisprudencia N° 261 de junio 2020 Año 25. Gaceta Jurídica; pp. 145-150.

- Blume, E. (2019). *“La Constitución peruana frente al COVID-19”*, Instituto de Investigaciones Jurídicas UNAM, Serie 20, pp. 135-139.
https://archivos.juridicas.unam.mx/www/site/publicaciones/157Emergencia_sanitaria_por_COVID_19_Derecho_constitucional_comparado.pdf
- Castillo, W. (2018). *“La Proporcionalidad en la Prisión Preventiva”* (Tesis Doctoral), Universidad Nacional Federico Villareal. Perú.
- Castillo, J (2015). *Prisión Preventiva*. Lima. Perú: Instituto Pacífico. S.A.
- Corte Superior de Justicia de Lima. (2020), Resolución N° 23. Lima: Segundo Juzgado de Investigación Nacional.
- Corte Superior de Justicia de Lambayeque. (2020), Resolución N° 04, Lambayeque: Primera Sala de Apelaciones.
- Corte Superior de Justicia de San Martín. (2020), Resolución N° 08. Tarapoto: Sala Superior de Emergencia B de la provincia de San Martín-Tarapoto.
- Corte Superior de Justicia de San Martín. (2020), Resolución N° 08. Tarapoto: Sala Mixta de Emergencia de Tarapoto.
- Decreto Legislativo N° 1513 (2020). *Decreto legislativo que establece las disposiciones de carácter excepcional para el deshacinamiento de establecimientos penitenciarios y centros juveniles por riesgo de contagio del virus covid -19*. Poder Ejecutivo.
- Díaz, J. (2020). *“Pandemia y derechos humanos de las personas privadas de libertad – Reflexiones sobre las medidas adoptadas por el Gobierno para hacer frente al hacinamiento y las responsabilidades del estado peruano”*; Tomo 149, mayo 2020, pp. 56-73; Gaceta Jurídica; Indexada en Latindex.
- Ermacora, Felix, *Menschenrechte in der sich Wandelnden Welt*, Wien, Verlag der Österreichischen Akademie der Wissenschaften, 1983, t. II, pp. 31 y ss.
- Hesse, Konrad, *“Bestand und Bedeutung der Grundrechte in der Bundesrepublik Deutschland”*, EuGRZ, 1978, pp. 437 y ss.
- INFOLEGAL (2020), *Mecanismos de cesación y variación de prisión preventiva en tiempos de Covid-19*.
[Video]. <https://www.youtube.com/watch?v=U1YIDRbqCiU&t=555s>

- JUSTICIA TV (2020), *Red latinoamericana de jueces-Charla virtual de cesación de la prisión preventiva por Covid-19*.
[Video]. <https://www.youtube.com/watch?v=F2B2CS1Gfig>
- Landa, C. (1996) "*Effectiveness of the Constitution in Latin America*" y García Belaunde, Domingo, "*Constitutional Processes in Latin America*", en Landa, César y Faúndez, Julio (eds.), *Contemporary Constitutional Challenges*, Lima, Pontificia Universidad Católica del Perú, Maestría en Derecho Constitucional, Fondo Editorial, 1996, pp. 13 y ss. así como 25 y ss.
- Miranda, E. (2018), "*La prisión preventiva en el Perú*"; Tomo 126, junio 2018, pp.15-28; Gaceta Jurídica, Revista Indexada Latindex.
- Moreno, C. (2020). *¿La prisión preventiva está en cuarentena?: Una breve reflexión sobre el peligro de fuga en tiempos de Coronavirus*. Recuperado de: <https://laley.pe/art/9660/la-prision-preventiva-esta-en-cuarentena-una-breve-reflexion-sobre-el-peligro-de-fuga-en-tiempos-de-coronavirus>
- Moreno, J. (2020). *Prisión preventiva y pandemia: ¿qué debo acreditar para la variación de la medida?* Recuperado de: <https://lpderecho.pe/prision-preventiva-pandemia-debo-acreditar-variacion-medida-jefferson-moreno-nieves/>
- Oré, A. (2014). DERECHO PROCESAL PENAL. "*Las Medidas de Coerción en el Proceso Penal*", Lima – Perú, Editorial Reforma S.A.C.
- Poder Judicial de la Nación (2020), fallo CCC 25098/2020/9/CA5. Buenos Aires: La Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional – Sala 6.
- Primera Sala Penal de Apelaciones Nacional Permanente Especializada en Delitos de Corrupción de Funcionarios. (2020), Resolución N° 07. Lima: Corte Superior Nacional de Justicia Penal Especializada.
- Poder Ejecutivo (2020). Resolución Ministerial N° 084-2020/MINSA y Documento Técnico "*Atención y Manejo Clínico de los Casos del COVID-19*". Lima: Poder Ejecutivo.
- Quiroga, A. (2020). "*La técnica del estado de cosas inconstitucional en el hábeas corpus correctivo y hacinamiento penitenciario*"; Tomo 150, junio 2020, pp. 13-20; Gaceta Jurídica; Indexada en Latindex.

Villarroel, C. (2020) *“El hábeas corpus correctivo en el contexto de la COVID-19”*, Tomo 150, junio 2020, pp. 21-32; Gaceta Jurídica; Indexada en Latindex.

Revistas Científicas Indexadas

<http://crai.ucvlima.edu.pe/biblioteca/modulos/Campus/BibliotecasVirtuales/RecursosDigitales.aspx>

<https://revistas.juridicas.unam.mx/index.php/cuestiones-constitucionales/article/view/5638/7359>

http://www.scielo.edu.uy/scielo.php?script=sci_arttext&pid=S2393-61932020000100001&lng=es&nrm=iso

<https://polodelconocimiento.com/ojs/index.php/es/article/view/1585>

http://www.scielo.org.mx/scielo.php?script=sci_arttext&pid=S0041-86332014000100003#:~:text=Los%20subprincipios%20de%20idoneidad%20y,de ntro%20 de%20sus%20posibilidades%20jur%C3%ADdicas

<https://gacetaconstitucional.com.pe/index.php/2020/04/21/en-las-circuntancias-del-covid-19-la-posibilidad-del-peligro-de-fuga-disminuye-y-el-riesgo-de-afeccion-a-la-salud-y-vida-de-las-personas-privadas-de-libertad-aumentan/>

https://www.paho.org/per/index.php?option=com_content&view=article&id=4506:recommendaciones&Itemid=0

https://repositorio.ucv.edu.pe/bitstream/handle/20.500.12692/36714/gomez_pe.pdf?sequence=1&isAllowed=y

Linkografía

<https://www.oas.org/es/cidh/decisiones/pdf/Resolucion-1-20-es.pdf>

<http://www.oas.org/es/cidh/mandato/Basicos/PrincipiosPPL.asp>

<https://cnnespanol.cnn.com/video/salud-coronavirus-argentina-contagios-buenos-aires-covid/>

<https://www.marca.com/tiramillas/actualidad/2020/09/09/5f584548ca4741f5058b462e.html>

<https://jurisprudencia.mpd.gov.ar/Jurisprudencia/Forms/Internacional.aspx/STCC.8892.2020>

https://dpicuantico.com/area_diario/jurisprudencia-destacada-diario-penal-nro-297-04-09-2020/

<https://lpderecho.pe/nadine-heredia-audiencia-prision-preventiva/>

<https://canaln.pe/actualidad/nadine-heredia-dictan-detencion-domiciliaria-exprimera-dama-caso-gasoducto-n425385>

<https://www.bdo.com.pe/es-pe/blogs/blog-bdo-peru/marzo-2020/%C2%BFcuales-son-las-diferencias-entre-estado-de-emergencia-y-emergencia-sanitaria>

<https://infolegal.pe/2020/07/31/mecanismos-de-cesacion-y-variacion-de-prision-preventiva-en-tiempos-de-covid-19/>

<https://poncellican.com/la-prision-preventiva-en-tiempos-de-pandemia/>

<https://lpderecho.pe/tc-seis-elementos-derecho-motivacion-resoluciones-judiciales/#:~:text=El%20derecho%20a%20la%20debida%20motivaci%C3%B3n%20de%20las%20resoluciones%20judiciales,o%20los%20que%20se%20derivan>

https://www.tc.gob.pe/jurisprudencia/principal-jurisprudencia/?action=categoria_detalle&id_post=144007

<https://laley.pe/art/7594/el-test-de-proporcionalidad-como-herramienta-para-analizar-la-constitucionalidad-de-las-medidas-de-fuerzas-en-contexto-de-protestas-sociales>

<https://dspace.unitru.edu.pe/handle/UNITRU/8276>

<https://www.corteidh.or.cr/sitios/libros/todos/docs/cuadernillo12.pdf>

<http://m.rpsico.mdp.edu.ar/bitstream/handle/123456789/1262/07.pdf?sequence=1&isAllowed=y>

<https://www.calameo.com/books/002784318d9be4e3f4d50>

Anexos

Anexo 3. Matriz de operacionalización de variables

VARIABLES DE ESTUDIO	DEFINICIÓN CONCEPTUAL	DEFINICIÓN OPERACIONAL	DIMENSIÓN	INDICADORES	ESCALA DE MEDICIÓN
Emergencia Sanitaria	La Organización Mundial de la Salud (OMS), utiliza el término "emergencia de salud pública de interés internacional" (PHEIC, por sus siglas en inglés) cuando el brote de una enfermedad afecta a más de un país y se requiere una estrategia coordinada internacionalmente para enfrentarlo. La decisión final de la declaratoria recae en el director general de la OMS. Bajo el mismo concepto, los Estados partes, adoptan el nombre de emergencia sanitaria (2020).	La presente variable se medirá a través de la aplicación de una entrevista para demostrar la protección constitucional del derecho a la salud y a la vida.	Carta Declaratoria de los Derechos Humanos	Derecho a la dignidad de la persona humana.	Nominal
				Derecho a la salud y a la vida.	
			Corte Interamericana de Derechos Humanos	Análisis jurisprudencial en sus sentencias.	
			Revistas indexadas internacional	Análisis a las normas dictadas.	
Variación de Prisión Preventiva	Es una institución vinculada directamente con la característica de variabilidad de esta medida coercitiva. Está directamente vinculada a la variación de alguno de los criterios que concurrieron para que se dicte prisión preventiva; así, el artículo 283.3 del CPP, establece que la cesación de la medida procede cuando nuevos elementos de convicción demuestren que no concurren los motivos que determinaron su imposición y resulte necesario sustituirla por comparecencia. Así, el <i>fumus comissi delicti</i> , pudo haber sido enervado con información producida con nuevos actos de investigación y con ello se debilita la probabilidad de un futuro juicio de fundabilidad positivo. Pero también pueden concurrir nuevos elementos de convicción que determinen el enervamiento del <i>periculum in mora</i> , y si el peligro procesal disminuye, no tiene objeto mantener la drástica medida de la prisión preventiva, variándose su situación legal por la de libertad u otras según el caso. Mendoza, F. (2020).	La presente variable se medirá a través de la aplicación de una entrevista para demostrar si la emergencia sanitaria incide en la variación de la prisión preventiva.	Constitución Política del Perú	Citación y parafraseo de los artículos científicos.	Nominal
				Los derechos fundamentales de toda persona.	
				Comentarios a la observancia del debido proceso y la tutela jurisdiccional.	
				Comentarios a la motivación escrita de las resoluciones judiciales.	
				Comentarios a la pluralidad de la instancia.	
			Nuevo Código Procesal Penal	Análisis amplio al Título III de la Prisión Preventiva.	
				Interpretación de los elementos que permiten la variación de la prisión preventiva.	Nominal
			Decreto Legislativo N° 1513	Análisis y comentario crítico a la inobservancia jurisdiccional de los artículos 2 y 3 que tratan de la Cesación y Revisión de Oficio de la Prisión Preventiva.	
			Órgano jurisdiccional competente	La autoridad judicial competente que tiene autoridad para variar la prisión preventiva.	
			Doctrina entorno a la constitucionalización de la prisión preventiva	Análisis y comentario a la prisión preventiva desde un enfoque de la Constitucionalización de la Prisión Preventiva.	

Matriz de categorización apriorística o Matriz de consistencia

Formulación del problema	Objetivos	Hipótesis	Técnica e Instrumentos			
<p>Problema general:</p> <p>¿Cómo la emergencia sanitaria ha variado la aplicación de la prisión preventiva, en el Tercer Juzgado de Investigación Preparatoria de San Martín, año 2020?</p> <p>Problemas específicos:</p> <p>¿Qué consecuencias resulta de la inobservancia de las normas de emergencia sanitaria en la variación de prisión preventiva?</p> <p>¿Establecer cómo el derecho a la vida y a la salud incide en la variación de prisión preventiva?</p> <p>¿En qué aspectos el debido proceso incide en la variación de prisión preventiva?</p>	<p>Objetivo general:</p> <p>Explicar cómo la emergencia sanitaria incide en la cesación de prisión preventiva, en el Tercer Juzgado de Investigación Preparatoria de San Martín, año 2020</p> <p>Objetivos específicos:</p> <p>Especificar cómo los factores de inobservancia de las normas de emergencia sanitaria inciden en la cesación de prisión preventiva.</p> <p>Describir cómo la aplicación del derecho a la vida y a la salud incide en la cesación de prisión preventiva.</p> <p>Identificar si el debido proceso incide en la cesación de prisión preventiva.</p>	<p>La emergencia sanitaria influirá directamente en la variación de prisión preventiva.</p>	<p>Técnica:</p> <p>Entrevista</p> <p>Instrumentos:</p> <p>Guía de entrevista</p>			
Diseño de investigación	Población y muestra	Variables y dimensiones				
<p>Teoría Tridimensional del Derecho</p> <p>Enfoque: Cualitativo</p> <p>Alcance: Básico</p>	<p>Escenario:</p> <p>Juzgados Investigación Preparatoria con Sede en San Martín - Tarapoto</p> <p>Especialista en Derecho Constitucional, y Derecho Penal</p>	<table><tr><th>Fenómeno</th></tr><tr><td>Protección constitucional del derecho a la variación de prisión preventiva.</td></tr><tr><td>Protección del debido proceso.</td></tr></table>	Fenómeno	Protección constitucional del derecho a la variación de prisión preventiva.	Protección del debido proceso.	
Fenómeno						
Protección constitucional del derecho a la variación de prisión preventiva.						
Protección del debido proceso.						

Anexo 4. Instrumentos de recolección de datos



"AÑO DEL BICENTENARIO DEL PERÚ: 200 AÑOS DE INDEPENDENCIA"

Cacatachi, 30 de marzo de 2020.

OFICIO N° 005-2021-ESC-DER/UCV-T

SEÑOR:

CESAR MARIANO MÉNDEZ CALDERON

JUEZ DEL SEGUNDO JUZGADO DE INVESTIGACION PREPARATORIA DE SAN MARTÍN

ASUNTO: SOLICITO ENTREVISTA PARA LA APLICACIÓN DE INSTRUMENTOS DE INVESTIGACIÓN.

De mi consideración:

Es grato dirigirme a usted para saludarlo muy cordialmente, y a la vez solicitar a su Despacho se sirva autorizar la recaudación de la información para el desarrollo del Informe de Investigación titulado " ANÁLISIS A LA VARIACIÓN DE PRISIÓN PREVENTIVA EN EMERGENCIA SANITARIA "para recabar la información sobre mi objetivo principal: "Explicar cómo la emergencia sanitaria incide en la variación de prisión Preventiva".


Agradeciéndole por la atención brindada, y sin otro particular, me despido cordialmente de usted.

Atentamente,



Coordinador de la Escuela de Derecho
UCV – Tarapoto

CAMPUS TARAPOTO
Carretera Marginal Norte
Fernando Belaúnde Terry Km. 0.5
Cacatachi – San Martín
Tel.: (042) 582200 Anx.: 3100

Recibido 4:00 pm
31/03/2021
Mariano Méndez Calderón
Juez 2º JP
19081822




UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

"AÑO DEL BICENTENARIO DEL PERÚ: 200 AÑOS DE INDEPENDENCIA"

Cacatachi, 30 de marzo de 2020.

OFICIO N° 004-2021-ESC-DER/UCV-T

SEÑOR:

BISMARCK CUMPA QUIROZ

ABOGADO LITIGANTE, ESPECIALISTA EN DERECHO CONSTITUCIONAL

ASUNTO: SOLICITO ENTREVISTA PARA LA APLICACIÓN DE INSTRUMENTOS DE INVESTIGACIÓN.

De mi consideración:

Es grato dirigirme a usted para saludarlo muy cordialmente, y a la vez solicitar a su Despacho se sirva autorizar la recaudación de la información para el desarrollo del Informe de Investigación titulado " ANÁLISIS A LA VARIACIÓN DE PRISIÓN PREVENTIVA EN EMERGENCIA SANITARIA "para recabar la información sobre mi objetivo principal: "Explicar cómo la emergencia sanitaria incide en la variación de prisión Preventiva" .

Agradeciéndole por la atención brindada, y sin otro particular, me despido cordialmente de usted.

Atentamente,



Coordinador de la Escuela de Derecho

UCV – Tarapoto

CAMPUS TARAPOTO
Carretera Marginal Norte
Fernando Belaúnde Terry Km. 8.5
Cacatachi – San Martín
Tel.: (042) 582200 Anx.: 3100




UCV.EDU.PE

INSTRUMENTO DE RECOLECCIÓN DE DATOS

ENTREVISTA

ABOG/MG/DR: *Mp. César M. Héndez Calderón*
Fecha: 15/03/2020

 Buenos días: Somos estudiantes del Programa de Titulación para obtener el título de Abogado por la Universidad Cesar Vallejo. Nos encontramos realizando una guía de preguntas para formalizar nuestro trabajo de investigación denominado: Análisis de la variación de prisión preventiva durante la emergencia sanitaria. Agradeceré a usted se sirva contestar a las preguntas planteadas con la mayor veracidad posible. Gracias por su amabilidad.


Objetivo específico 1: Especificar cómo los factores de inobservancia de las normas de emergencia sanitaria inciden en la variación de prisión preventiva.

Objetivo específico 2: Describir como la aplicación del derecho a la vida y a la salud incide en la variación de prisión preventiva.

Objetivo específico 3: Identificar si el debido proceso incide en la variación de prisión preventiva.

Finalidad de la entrevista: El presente instrumento tiene como fin encontrar explicaciones técnicas – jurídicas, para conocer cómo la emergencia sanitaria incide en la variación de prisión preventiva con relación específica a la inobservancia normativa de emergencia sanitaria, aplicación del derecho a la vida y salud, así como al Debido Proceso representadas por la pluralidad de la instancia, a la defensa y a la debida motivación de las resoluciones judiciales.

Instrucciones: A continuación, se le presenta un cuestionario de diez (10) preguntas, con características abiertas a fin que usted pueda describir dentro de su experiencia y conocimientos, qué criterios se tienen en cuenta para declarar fundada una solicitud de variación de prisión preventiva.



 CESAR M. HÉNDENZ CALDERÓN
ABOGADO
CÉSAR MARIANO HÉNDENZ CALDERÓN
ALCALDE
CÉSAR MARIANO HÉNDENZ CALDERÓN
ABOGADO

Preguntas:

1. ¿Considera usted que se viene observando las normas de emergencia sanitaria en la variación de prisión preventiva?

Si, en la medida de las posibilidades que cuenta el INRE, si se están cumpliendo

2. ¿A qué derecho fundamental principalmente protege la variación de prisión preventiva?

La libertad, en primer lugar y después la dignidad

3. ¿Qué hechos se debe tener en cuenta para la procedencia de variación de prisión preventiva?

La situación personal del investigado y las circunstancias del proceso

4. ¿Qué consideración le merece el control difuso con relación al recurso de apelación ante una solicitud de variación de prisión preventiva?

Es una figura constitucional muy poco usada que sin embargo puede aplicarse de ser necesario

5. ¿Considera que la debida motivación de las resoluciones en los casos de variación de prisión preventiva, se viene aplicando óptimamente?

Si, debido a que es un requisito para esta y todas las resoluciones


CÉSAR MARIANO
JULIO F. TIRULANI
2000 HON. MAGISTRADO J. TIRULANI, TIRULANI, MAGISTRADO


CÉSAR MARIANO



Sí, ya que se analiza caso por caso y en función a ello se decide



No, es una situación que tiene que evaluarse a la luz de la objetividad y criterios médicos de ser necesario.

JUDICIAL

SECRETARÍA DE JUSTICIA DE SAN MARTÍN

César Mariano Méndez Calderón
JUEF N° 000789-2016

ZERO, NUEVE MIL NOVECIENTOS TRECE Y CINCO CON CIENTO VEINTIDÓS.

Al ser una situación excepcional, la norma trata de abarcar todas las circunstancias

La falta de implementación de los típicos en los pended podría señalarse como una falencia

Dr. Zander

El principio de proporcionalidad debido proceso, resolución motivada y doble instancia


Entrevistador


Entrevistadora


Corte Superior Judicial
Corte Superior de Justicia de San Martín
César Mariano Méndez Calderón
JUEZ LEYDOR
Entrevistado

Gracias por su colaboración

ENTREVISTA

Fecha: 23/03/2020



BISMARCK CUMPA QUIROZA
Abogado / Lic. Educación / Lic. Administración
Máster en Derecho Constitucional
y Derechos Humanos
Maestro en Docencia Universitaria
e Investigación Pedagógica
CALLE 5007 / CARR 5561
PUERTO RICO 00940
TEL: 787-295933
CÓDIGO 00940

tema específico 3: Identificar si el debido proceso incide en la variación de prisión preventiva.

R. T. Gough

Instrucciones: A continuación, se le presenta un cuestionario de diez (10) preguntas, con características abiertas a fin que usted pueda describir dentro de su experiencia y conocimientos, qué criterios se tienen en cuenta para declarar fundado una solicitud de variación de prisión preventiva.

Preguntas:

1. ¿Considera usted que se viene observando las normas de emergencia sanitaria en la variación de prisión preventiva?

Relativamente sí, aunque hay pocos casos, que algunos jueces no cumplen con lo dispuesto en la norma de aplicar las disposiciones de carácter excepcional a pesar de estar probado que el imputado posee covid-19, prefiriendo declarar infundado la solicitud de variación.

2. ¿A qué derecho fundamental principalmente protege la variación de prisión preventiva?

Considero que, a la salud y a la vida, seguido de la libertad y la dignidad humana.

3. ¿Qué hechos se debe tener en cuenta para la procedencia de la variación de prisión preventiva?

El estado real de salud del imputado y las condiciones carcelarias en que cumple la prisión preventiva.

4. ¿Qué consideración le merece el control difuso con relación al recurso de apelación ante una solicitud de variación de prisión preventiva?

Es una institución jurídica que forma parte del bloque de constitucionalidad dirigido a proteger el derecho fundamental a la defensa y a la doble instancia previsto en la Constitución Política, situación que, todo juzgador debe tenerlo presente para su aplicación en todo proceso relacionado a la solicitud de variación de prisión preventiva.

5. ¿Considera que la debida motivación de las resoluciones en los casos de variación de prisión preventiva, se viene aplicando óptimamente?

En gran parte sí, existiendo casos donde no se fundamenta debidamente la decisión, vulnerándose el inciso 5 del artículo 139 de la Constitución Política.

6. ¿Considera que el principio de proporcionalidad se viene observando adecuadamente en los procesos de variación de prisión preventiva?

Generalmente sí, pero en algunos casos no, ya que no se observa el parámetro de idoneidad, necesidad y proporcionalidad en sentido estricto.

Recibido: 10/11/2020
BISMARCK CUMPA QUIPOZA
Abogado / Lic. Educación / Lic. Administración
Maestro en Derecho Constitucional
y Derechos Humanos
Maestro en Docencia Universitaria
e Investigación Pedagógica
CALI 58072 / CASMI-561
CP Peru 01146440 / CLU 0520233
DNI 01146440

Re: González

7. Acorde a su criterio y partiendo de la Teoría Democrático Funcional ¿El Coronavirus genera automáticamente la variación de la prisión preventiva?
No, ya que el juzgador deberá adoptar medidas estrictas para que profesionales especializados en salud (covid-19) examinen e informen si el imputado sufre de pandemia. Sólo de ser resultado positivo y que el centro penitenciario carezca de centro de salud, estará concediendo la variación de prisión efectiva.
8. ¿Qué presupuestos jurídicos considera que hace falta a la ley, sobre variación de prisión preventiva en estado de emergencia sanitaria?
La ley prevé todas las circunstancias incluyendo las de emergencia sanitaria, el tema está, en aplicarla adecuadamente.
9. ¿Qué problemas penitenciarios podría ser una razón para la variación de la prisión preventiva en situación de emergencia sanitaria?
El hacinamiento penitenciario, sumado a la falta de centro asistencial médico.
10. ¿Qué otros principios del derecho penal se deben observar a fin analizar idóneamente una solicitud de variación de prisión preventiva?
El Principio de Igualdad, ya que hay casos que se varía y otros no, a pesar de que los imputados están en las mismas condiciones de salud.


Entrevistador
Entrevistadora
BISMARCK QUIROZ
Abogado / Lic. Educación / Lic. Administración
Maestro en Derecho Constitucional
y Derechos Humanos
Maestro en Docencia Universitaria
e Investigación Pedagógica
CAL: 58072 / CASN: 561
CPPe: 0191146440 / CLAD: 20233
DNI: 01146440

Gracias por su colaboración

Paneaux photographico de los tesisistas con los dos entrevistados





CARTA PARA VALIDACIÓN DEL INSTRUMENTO

Tarapoto, 26 de marzo del 2021.

Mag. TANIA FLORES VELA

Apellidos y Nombres del experto

Asunto: Evaluación de cuestionario

Sirva la presente para expresarle mi cordial saludo e informarle que estamos elaborando nuestra tesis titulada "Análisis de la variación de prisión preventiva durante la emergencia sanitaria" a fin de optemos el título de Abogado.

Por ello, estamos desarrollando un estudio en el cual se incluye la aplicación de dos cuestionarios denominados "Cuestionario sobre la variación de prisión preventiva durante la emergencia sanitaria"; por lo que, le solicitamos tenga a bien realizar la validación de estos instrumentos de investigación, que adjunto, para cubrir con el requisito de "Juicio de expertos".

Esperando tener la acogida a esta petición, hago propicia la oportunidad para renovar mi aprecio y especial consideración.

Atentamente,




Rafael Reggis Torres Gronerth
DNI: 72709664



Karen Ivonne Cárdenas Vásquez
DNI: 70749161

Adjunto:

- Título de investigación.
- Matriz de consistencia (problemas generales y específicos, objetivos generales y específicos, hipótesis general, metodología, población y muestra)
- Cuadro de operatividad de variables
- Instrumento



Mag. Tania Flores Vela
Fiscal Adjunto Provincial
Lima, 27/03/21
12:00

INFORME SOBRE VALIDACIÓN DE EXPERTO

I. DATOS GENERALES

Apellidos y nombres del experto: Tania Flores Vela
 Institución donde labora: Ministerio Público
 Especialidad: PENAL Y PROCESAL PENAL
 Instrumento de evaluación: Cuestionario sobre variación de prisión preventiva
 Autores del instrumento: Karen Ivonne Cárdenas Vásquez; Rafael Reggis Torres Gronerth

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

MUY DEFICIENTE (1) DEFICIENTE (2) ACEPTABLE (3) BUENA (4) EXCELENTE (5)

CRITERIOS	INDICADORES	1	2	3	4	5
CLARIDAD	Los ítems están redactados con lenguaje apropiado y libre de ambigüedades acorde con los sujetos muestrales.					X
OBJETIVIDAD	Las instrucciones y los ítems del instrumento permiten recoger la información objetiva sobre la variable, en todas sus dimensiones en indicadores conceptuales y operacionales.					X
ACTUALIDAD	El instrumento de muestra vigencia acorde con el conocimiento científico, tecnológico, innovación y legal inherente a la variable: Variación de prisión efectiva.					X
ORGANIZACIÓN	Los ítems del instrumento reflejan organicidad lógica entre la definición operacional y conceptual respecto a la variable, de manera que permiten hacer inferencias en función a la hipótesis, problema y objetivos de la investigación.					X
SUFICIENCIA	Los ítems del instrumento son suficientes en cantidad y calidad acorde con la variable, dimensiones e indicadores.					X
INTENCIONALIDAD	Los ítems del instrumento son coherentes con el tipo de investigación y responden a los objetivos, hipótesis y variable del estudio: Variación de prisión efectiva.					X
CONSISTENCIA	La información que se recoja a través de los ítems del instrumento, permitirá analizar, describir y explicar la realidad, motivo de la investigación.					X
COHERENCIA	Los ítems del instrumento expresan relación con los indicadores de cada dimensión de la variable: Variación de prisión efectiva.					X
METODOLOGÍA	La relación entre la técnica y el instrumento propuestos responden al propósito de la investigación, desarrollo tecnológico e innovación.					X
PERTINENCIA	La relación de los ítems concuerda con la escala valorativa del instrumento.					X
PUNTAJE TOTAL						

(Nota: Tener en cuenta que el instrumento es válido cuando se tiene un puntaje mínimo de 41 "Excelente", sin embargo, un puntaje menor al anterior se considera al instrumento no válido ni aplicable)

III. OPINIÓN DE APLICABILIDAD: El instrumento es muy bueno y totalmente válido y, se debe aplicar.

PROMEDIO DE VALORACIÓN:

50

Tarapoto, 31 de marzo del 2021.



Mg. Tania Flores Vela
 Fiscal Adjunto Provincial
 2da. FPPC-SH-T

CARTA PARA VALIDACIÓN DEL INSTRUMENTO

Tarapoto, 26 de marzo del 2021.

Abg. ELIO MENDOZA HUAYTA

Apellidos y Nombres del experto

Asunto: Evaluación de cuestionario

Sirva la presente para expresarle mi cordial saludo e informarle que estamos elaborando nuestra tesis titulada “Análisis de la variación de prisión preventiva durante la emergencia sanitaria” a fin de optemos el título de Abogado.

Por ello, estamos desarrollando un estudio en el cual se incluye la aplicación de dos cuestionarios denominados “Cuestionario sobre la variación de prisión preventiva durante la emergencia sanitaria”; por lo que, le solicitamos tenga a bien realizar la validación de estos instrumentos de investigación, que adjunto, para cubrir con el requisito de “Juicio de expertos”.

Esperando tener la acogida a esta petición, hago propicia la oportunidad para renovar mi aprecio y especial consideración.

Atentamente,



Rafael Reggis Torres Gronerth
DNI: 72709664



Karen Ivonne Cárdenas Vásquez
DNI: 70749161

Adjunto:

- Título de investigación.
- Matriz de consistencia (problemas generales y específicos, objetivos generales y específicos, hipótesis general, metodología, población y muestra)
- Cuadro de operatividad de variables
- Instrumento

RECIBIDO
22/03/2021
Hx: 11:00
ESTRATEGIA SOLUCIONES LEGALES E.I.R.L.
Perú: Registro N° 11117982 / RUC: 20621170498
DR. ELIO MENDOZA HUAYTA
GERENTE TITULAR

INFORME SOBRE VALIDACIÓN DE EXPERTO

IV. DATOS GENERALES

Apellidos y nombres del experto: ELIO MENDOZA HUAYTA
 Institución donde labora: ESTUDIO JURÍDICO ESTRATÉGICA SOLUCIONES LEGALES E.I.R.L.
 Especialidad: MATERIA PENAL
 Instrumento de evaluación: Cuestionario sobre variación de prisión preventiva
 Autores del instrumento: Karen Ivonne Cárdenas Vásquez; Rafael Reggis Torres Gronerth

V. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

MUY DEFICIENTE (1) DEFICIENTE (2) ACEPTABLE (3) BUENA (4) EXCELENTE (5)

CRITERIOS	INDICADORES	1	2	3	4	5
CLARIDAD	Los ítems están redactados con lenguaje apropiado y libre de ambigüedades acorde con los sujetos muestrales.					X
OBJETIVIDAD	Las instrucciones y los ítems del instrumento permiten recoger la información objetiva sobre la variable, en todas sus dimensiones en indicadores conceptuales y operacionales.					X
ACTUALIDAD	El instrumento de muestra vigencia acorde con el conocimiento científico, tecnológico, innovación y legal inherente a la variable: Variación de prisión efectiva.					X
ORGANIZACIÓN	Los ítems del instrumento reflejan organicidad lógica entre la definición operacional y conceptual respecto a la variable, de manera que permiten hacer inferencias en función a la hipótesis, problema y objetivos de la investigación.					X
SUFICIENCIA	Los ítems del instrumento son suficientes en cantidad y calidad acorde con la variable, dimensiones e indicadores.					X
INTENCIONALIDAD	Los ítems del instrumento son coherentes con el tipo de investigación y responden a los objetivos, hipótesis y variable del estudio: Variación de prisión efectiva.					X
CONSISTENCIA	La información que se recoja a través de los ítems del instrumento, permitirá analizar, describir y explicar la realidad, motivo de la investigación.					X
COHERENCIA	Los ítems del instrumento expresan relación con los indicadores de cada dimensión de la variable: Variación de prisión efectiva.					X
METODOLOGÍA	La relación entre la técnica y el instrumento propuestos responden al propósito de la investigación, desarrollo tecnológico e innovación.					X
PERTINENCIA	La relación de los ítems concuerda con la escala valorativa del instrumento.					X
PUNTAJE TOTAL						

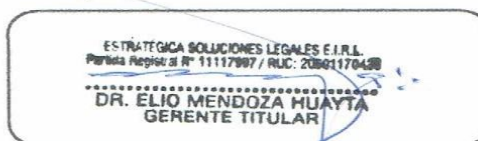
(Nota: Tener en cuenta que el instrumento es válido cuando se tiene un puntaje mínimo de 41 "Excelente", sin embargo, un puntaje menor al anterior se considera al instrumento no válido ni aplicable)

VI. OPINIÓN DE APLICABILIDAD: El instrumento es muy bueno y totalmente válido y, se debe aplicar.

PROMEDIO DE VALORACIÓN:

50

Tarapoto, 31 de marzo del 2021.



Sello personal y firma

CARTA PARA VALIDACIÓN DEL INSTRUMENTO

Tarapoto, 26 de marzo del 2021.

Abg. FABIOLA GANOZA NIETO

Apellidos y Nombres del experto

Asunto: Evaluación de cuestionario

Sirva la presente para expresarle mi cordial saludo e informarle que estamos elaborando nuestra tesis titulada "Análisis de la variación de prisión preventiva durante la emergencia sanitaria" a fin de optemos el título de Abogado.

Por ello, estamos desarrollando un estudio en el cual se incluye la aplicación de dos cuestionarios denominados "Cuestionario sobre la variación de prisión preventiva durante la emergencia sanitaria"; por lo que, le solicitamos tenga a bien realizar la validación de estos instrumentos de investigación, que adjunto, para cubrir con el requisito de "Juicio de expertos".

Esperando tener la acogida a esta petición, hago propicia la oportunidad para renovar mi aprecio y especial consideración.

Atentamente,




Rafael Reggis Torres Gronerth
DNI: 72709664



Karen Ivonne Cárdenas Vásquez
DNI: 70749161

Adjunto:

- Título de investigación.
- Matriz de consistencia (problemas generales y específicos, objetivos generales y específicos, hipótesis general, metodología, población y muestra)
- Cuadro de operatividad de variables
- Instrumento


Fabiola Ganoza Nieto
CASM N° 796
ABOGADA

Recibido
27/Marzo/2021.
Hora: 9:00 Am

INFORME SOBRE VALIDACIÓN DE EXPERTO

I. DATOS GENERALES

Apellidos y nombres del experto: FABIOLA GANOZA NIETO

Institución donde labora: ESTUDIO JURÍDICO GANOZA & ABOGADOS

Especialidad: MATERIA PENAL

Instrumento de evaluación: Cuestionario sobre variación de prisión preventiva

Autores del instrumento: Karen Ivonne Cárdenas Vásquez; Rafael Reggis Torres Gronerth

ASPECTOS DE VALIDACIÓN

MUY DEFICIENTE (1) DEFICIENTE (2) ACEPTABLE (3) BUENA (4) EXCELENTE (5)

CRITERIOS	INDICADORES	1	2	3	4	5
CLARIDAD	Los ítems están redactados con lenguaje apropiado y libre de ambigüedades acorde con los sujetos muestrales.					X
OBJETIVIDAD	Las instrucciones y los ítems del instrumento permiten recoger la información objetiva sobre la variable, en todas sus dimensiones en indicadores conceptuales y operacionales.					X
ACTUALIDAD	El instrumento de muestra vigencia acorde con el conocimiento científico, tecnológico, innovación y legal inherente a la variable: Variación de prisión efectiva.					X
ORGANIZACIÓN	Los ítems del instrumento reflejan organicidad lógica entre la definición operacional y conceptual respecto a la variable, de manera que permiten hacer inferencias en función a la hipótesis, problema y objetivos de la investigación.					X
SUFICIENCIA	Los ítems del instrumento son suficientes en cantidad y calidad acorde con la variable, dimensiones e indicadores.					X
INTENCIONALIDAD	Los ítems del instrumento son coherentes con el tipo de investigación y responden a los objetivos, hipótesis y variable del estudio: Variación de prisión efectiva.				X	
CONSISTENCIA	La información que se recoja a través de los ítems del instrumento, permitirá analizar, describir y explicar la realidad, motivo de la investigación.					X
COHERENCIA	Los ítems del instrumento expresan relación con los indicadores de cada dimensión de la variable: Variación de prisión efectiva.				X	
METODOLOGÍA	La relación entre la técnica y el instrumento propuestos responden al propósito de la investigación, desarrollo tecnológico e innovación.					X
PERTINENCIA	La relación de los ítems concuerda con la escala valorativa del instrumento.					X
PUNTAJE TOTAL						

(Nota: Tener en cuenta que el instrumento es válido cuando se tiene un puntaje mínimo de 41 "Excelente", sin embargo, un puntaje menor al anterior se considera al instrumento no válido ni aplicable)

VII. OPINIÓN DE APLICABILIDAD: El instrumento es muy bueno y totalmente válido y, se debe aplicar.

PROMEDIO DE VALORACIÓN:

48

Tarapoto, 31 de marzo del 2021.



Fabiola Ganoza Nieto
CASM N° 796
ABOGADA
 Sello personal y firma

CONSENTIMIENTO INFORMADO

Tesis: Análisis de la variación de prisión preventiva durante la emergencia sanitaria.

PROPÓSITO DEL ESTUDIO: El estudio se realizará para conocer de la misma fuente, todo lo relacionado al ejercicio de las funciones en casos de solicitud de requerimiento de variación de prisión preventiva y sus implicancias, para determinar la viabilidad y factibilidad del estudio, a fin de obtener el medio idóneo de solución.
PROCEDIMIENTO PARA LA TOMA DE INFORMACIÓN: Se empleará principalmente las entrevistas aplicadas a las muestras obtenidas e instrumento de cuestionario.
RIESGOS: No produce ningún riesgo la información obtenida.
BENEFICIOS: Que, analizado la variación de 'prisión preventiva en épocas de pandemia COVID-19, el órgano jurisdiccional podrá administrar idóneamente administración de justicia en favor del investigado; no representando ningún tipo de beneficio económico para los entrevistados.
COSTOS: La información obtenida no representa costos para los entrevistados ni para el Poder Judicial.
INCENTIVOS O COMPENSACIONES: No se dará incentivos o compensaciones a las personas que dan información sobre el tema investigado.
TIEMPO: 3 meses intercalados.
CONFIDENCIALIDAD: La participación de las personas en la presente investigación, es voluntaria y anónima de solicitarlo; significando que los datos recabados no serán utilizados en otro quehacer que no sea estrictamente en la presente investigación que tiene carácter académico, guardando todo ello su confidencialidad debiendo ser eliminados al término del estudio.

CONSENTIMIENTO:

Acepto voluntariamente participar en esta investigación. Tengo pleno conocimiento del mismo y entiendo que puedo decidir no participar y que puedo retirarme del estudio si los acuerdos establecidos se incumplen.

En fe de lo cual firmo a continuación:

Tarapoto, 31 de marzo del 2021.



Karen Ivonne Cárdenas Vásquez
Rafael Reggis Torres Gronerth

Huellas digitales I.D.

